

1 STEPHANIE M. HINDS (CABN 154284)
2 United States Attorney
3 MICHELLE LO (NYBN 4325163)
4 Chief, Civil Division
5 GIOCONDA R. MOLINARI (CABN 177726)
6 Assistant United States Attorney
7 450 Golden Gate Avenue, Box 36055
8 San Francisco, California 94102
9 Telephone: (415) 436-7220
10 Facsimile: (415) 436-6748
11 Gioconda.Molinari@usdoj.gov
12 Attorneys for the Defendant

13 D. Victoria Baranetsky (Cal. Bar No. 311892)
14 THE CENTER FOR INVESTIGATIVE REPORTING
15 1400 65th St., Suite 200
16 Emeryville, CA 94608
17 vbaranetsky@revealnews.org
18 Telephone: (510) 982-2890
19
20 Attorney for Plaintiffs

21
22
23
24
25
26
27
28

UNITED STATES DISTRICT COURT
NORTHERN DISTRICT OF CALIFORNIA
OAKLAND DIVISION

29 THE CENTER FOR INVESTIGATIVE)
30 REPORTING and MOHAMED AL ELEW,) Case No. 4:21-cv-09680-HSG
31)
32 Plaintiffs,)
33)
34)
35 v.)
36)
37 U.S. ENVIRONMENTAL PROTECTION)
38 AGENCY,)
39)
40 Defendant.)
41)
42)
43)
44)
45)
46)
47)
48)
49)
50)
51)
52)
53)
54)
55)
56)
57)
58)
59)
60)
61)
62)
63)
64)
65)
66)
67)
68)
69)
70)
71)
72)
73)
74)
75)
76)
77)
78)
79)
80)
81)
82)
83)
84)
85)
86)
87)
88)
89)
90)
91)
92)
93)
94)
95)
96)
97)
98)
99)
100)
101)
102)
103)
104)
105)
106)
107)
108)
109)
110)
111)
112)
113)
114)
115)
116)
117)
118)
119)
120)
121)
122)
123)
124)
125)
126)
127)
128)
129)
130)
131)
132)
133)
134)
135)
136)
137)
138)
139)
140)
141)
142)
143)
144)
145)
146)
147)
148)
149)
150)
151)
152)
153)
154)
155)
156)
157)
158)
159)
160)
161)
162)
163)
164)
165)
166)
167)
168)
169)
170)
171)
172)
173)
174)
175)
176)
177)
178)
179)
180)
181)
182)
183)
184)
185)
186)
187)
188)
189)
190)
191)
192)
193)
194)
195)
196)
197)
198)
199)
200)
201)
202)
203)
204)
205)
206)
207)
208)
209)
210)
211)
212)
213)
214)
215)
216)
217)
218)
219)
220)
221)
222)
223)
224)
225)
226)
227)
228)
229)
230)
231)
232)
233)
234)
235)
236)
237)
238)
239)
240)
241)
242)
243)
244)
245)
246)
247)
248)
249)
250)
251)
252)
253)
254)
255)
256)
257)
258)
259)
260)
261)
262)
263)
264)
265)
266)
267)
268)
269)
270)
271)
272)
273)
274)
275)
276)
277)
278)
279)
280)
281)
282)
283)
284)
285)
286)
287)
288)
289)
290)
291)
292)
293)
294)
295)
296)
297)
298)
299)
300)
301)
302)
303)
304)
305)
306)
307)
308)
309)
310)
311)
312)
313)
314)
315)
316)
317)
318)
319)
320)
321)
322)
323)
324)
325)
326)
327)
328)
329)
330)
331)
332)
333)
334)
335)
336)
337)
338)
339)
340)
341)
342)
343)
344)
345)
346)
347)
348)
349)
350)
351)
352)
353)
354)
355)
356)
357)
358)
359)
360)
361)
362)
363)
364)
365)
366)
367)
368)
369)
370)
371)
372)
373)
374)
375)
376)
377)
378)
379)
380)
381)
382)
383)
384)
385)
386)
387)
388)
389)
390)
391)
392)
393)
394)
395)
396)
397)
398)
399)
400)
401)
402)
403)
404)
405)
406)
407)
408)
409)
410)
411)
412)
413)
414)
415)
416)
417)
418)
419)
420)
421)
422)
423)
424)
425)
426)
427)
428)
429)
430)
431)
432)
433)
434)
435)
436)
437)
438)
439)
440)
441)
442)
443)
444)
445)
446)
447)
448)
449)
450)
451)
452)
453)
454)
455)
456)
457)
458)
459)
460)
461)
462)
463)
464)
465)
466)
467)
468)
469)
470)
471)
472)
473)
474)
475)
476)
477)
478)
479)
480)
481)
482)
483)
484)
485)
486)
487)
488)
489)
490)
491)
492)
493)
494)
495)
496)
497)
498)
499)
500)
501)
502)
503)
504)
505)
506)
507)
508)
509)
510)
511)
512)
513)
514)
515)
516)
517)
518)
519)
520)
521)
522)
523)
524)
525)
526)
527)
528)
529)
530)
531)
532)
533)
534)
535)
536)
537)
538)
539)
540)
541)
542)
543)
544)
545)
546)
547)
548)
549)
550)
551)
552)
553)
554)
555)
556)
557)
558)
559)
560)
561)
562)
563)
564)
565)
566)
567)
568)
569)
570)
571)
572)
573)
574)
575)
576)
577)
578)
579)
580)
581)
582)
583)
584)
585)
586)
587)
588)
589)
590)
591)
592)
593)
594)
595)
596)
597)
598)
599)
600)
601)
602)
603)
604)
605)
606)
607)
608)
609)
610)
611)
612)
613)
614)
615)
616)
617)
618)
619)
620)
621)
622)
623)
624)
625)
626)
627)
628)
629)
630)
631)
632)
633)
634)
635)
636)
637)
638)
639)
640)
641)
642)
643)
644)
645)
646)
647)
648)
649)
650)
651)
652)
653)
654)
655)
656)
657)
658)
659)
660)
661)
662)
663)
664)
665)
666)
667)
668)
669)
670)
671)
672)
673)
674)
675)
676)
677)
678)
679)
680)
681)
682)
683)
684)
685)
686)
687)
688)
689)
690)
691)
692)
693)
694)
695)
696)
697)
698)
699)
700)
701)
702)
703)
704)
705)
706)
707)
708)
709)
710)
711)
712)
713)
714)
715)
716)
717)
718)
719)
720)
721)
722)
723)
724)
725)
726)
727)
728)
729)
730)
731)
732)
733)
734)
735)
736)
737)
738)
739)
740)
741)
742)
743)
744)
745)
746)
747)
748)
749)
750)
751)
752)
753)
754)
755)
756)
757)
758)
759)
760)
761)
762)
763)
764)
765)
766)
767)
768)
769)
770)
771)
772)
773)
774)
775)
776)
777)
778)
779)
780)
781)
782)
783)
784)
785)
786)
787)
788)
789)
790)
791)
792)
793)
794)
795)
796)
797)
798)
799)
800)
801)
802)
803)
804)
805)
806)
807)
808)
809)
810)
811)
812)
813)
814)
815)
816)
817)
818)
819)
820)
821)
822)
823)
824)
825)
826)
827)
828)
829)
830)
831)
832)
833)
834)
835)
836)
837)
838)
839)
840)
841)
842)
843)
844)
845)
846)
847)
848)
849)
850)
851)
852)
853)
854)
855)
856)
857)
858)
859)
860)
861)
862)
863)
864)
865)
866)
867)
868)
869)
870)
871)
872)
873)
874)
875)
876)
877)
878)
879)
880)
881)
882)
883)
884)
885)
886)
887)
888)
889)
890)
891)
892)
893)
894)
895)
896)
897)
898)
899)
900)
901)
902)
903)
904)
905)
906)
907)
908)
909)
910)
911)
912)
913)
914)
915)
916)
917)
918)
919)
920)
921)
922)
923)
924)
925)
926)
927)
928)
929)
930)
931)
932)
933)
934)
935)
936)
937)
938)
939)
940)
941)
942)
943)
944)
945)
946)
947)
948)
949)
950)
951)
952)
953)
954)
955)
956)
957)
958)
959)
960)
961)
962)
963)
964)
965)
966)
967)
968)
969)
970)
971)
972)
973)
974)
975)
976)
977)
978)
979)
980)
981)
982)
983)
984)
985)
986)
987)
988)
989)
990)
991)
992)
993)
994)
995)
996)
997)
998)
999)
1000)
1001)
1002)
1003)
1004)
1005)
1006)
1007)
1008)
1009)
1010)
1011)
1012)
1013)
1014)
1015)
1016)
1017)
1018)
1019)
1020)
1021)
1022)
1023)
1024)
1025)
1026)
1027)
1028)
1029)
1030)
1031)
1032)
1033)
1034)
1035)
1036)
1037)
1038)
1039)
1040)
1041)
1042)
1043)
1044)
1045)
1046)
1047)
1048)
1049)
1050)
1051)
1052)
1053)
1054)
1055)
1056)
1057)
1058)
1059)
1060)
1061)
1062)
1063)
1064)
1065)
1066)
1067)
1068)
1069)
1070)
1071)
1072)
1073)
1074)
1075)
1076)
1077)
1078)
1079)
1080)
1081)
1082)
1083)
1084)
1085)
1086)
1087)
1088)
1089)
1090)
1091)
1092)
1093)
1094)
1095)
1096)
1097)
1098)
1099)
1100)
1101)
1102)
1103)
1104)
1105)
1106)
1107)
1108)
1109)
1110)
1111)
1112)
1113)
1114)
1115)
1116)
1117)
1118)
1119)
1120)
1121)
1122)
1123)
1124)
1125)
1126)
1127)
1128)
1129)
1130)
1131)
1132)
1133)
1134)
1135)
1136)
1137)
1138)
1139)
1140)
1141)
1142)
1143)
1144)
1145)
1146)
1147)
1148)
1149)
1150)
1151)
1152)
1153)
1154)
1155)
1156)
1157)
1158)
1159)
1160)
1161)
1162)
1163)
1164)
1165)
1166)
1167)
1168)
1169)
1170)
1171)
1172)
1173)
1174)
1175)
1176)
1177)
1178)
1179)
1180)
1181)
1182)
1183)
1184)
1185)
1186)
1187)
1188)
1189)
1190)
1191)
1192)
1193)
1194)
1195)
1196)
1197)
1198)
1199)
1200)
1201)
1202)
1203)
1204)
1205)
1206)
1207)
1208)
1209)
1210)
1211)
1212)
1213)
1214)
1215)
1216)
1217)
1218)
1219)
1220)
1221)
1222)
1223)
1224)
1225)
1226)
1227)
1228)
1229)
1230)
1231)
1232)
1233)
1234)
1235)
1236)
1237)
1238)
1239)
1240)
1241)
1242)
1243)
1244)
1245)
1246)
1247)
1248)
1249)
1250)
1251)
1252)
1253)
1254)
1255)
1256)
1257)
1258)
1259)
1260)
1261)
1262)
1263)
1264)
1265)
1266)
1267)
1268)
1269)
1270)
1271)
1272)
1273)
1274)
1275)
1276)
1277)
1278)
1279)
1280)
1281)
1282)
1283)
1284)
1285)
1286)
1287)
1288)
1289)
1290)
1291)
1292)
1293)
1294)
1295)
1296)
1297)
1298)
1299)
1300)
1301)
1302)
1303)
1304)
1305)
1306)
1307)
1308)
1309)
1310)
1311)
1312)
1313)
1314)
1315)
1316)
1317)
1318)
1319)
1320)
1321)
1322)
1323)
1324)
1325)
1326)
1327)
1328)
1329)
1330)
1331)
1332)
1333)
1334)
1335)
1336)
1337)
1338)
1339)
1340)
1341)
1342)
1343)
1344)
1345)
1346)
1347)
1348)
1349)
1350)
1351)
1352)
1353)
1354)
1355)
1356)
1357)
1358)
1359)
1360)
1361)
1362)
1363)
1364)
1365)
1366)
1367)
1368)
1369)
1370)
1371)
1372)
1373)
1374)
1375)
1376)
1377)
1378)
1379)
1380)
1381)
1382)
1383)
1384)
1385)
1386)
1387)
1388)
1389)
1390)
1391)
1392)
1393)
1394)
1395)
1396)
1397)
1398)
1399)
1400)
1401)
1402)
1403)
1404)
1405)
1406)
1407)
1408)
1409)
1410)
1411)
1412)
1413)
1414)
1415)
1416)
1417)
1418)
1419)
1420)
1421)
1422)
1423)
1424)
1425)
1426)
1427)
1428)
1429)
1430)
1431)
1432)
1433)
1434)
1435)
1436)
1437)
1438)
1439)
1440)
1441)
1442)
1443)
1444)
1445)
1446)
1447)
1448)
1449)
1450)
1451)
1452)
1453)
1454)
1455)
1456)
1457)
1458)
1459)
1460)
1461)
1462)
1463)
1464)
1465)
1466)
1467)
1468)
1469)
1470)
1471)
1472)
1473)
1474)
1475)
1476)
1477)
1478)
1479)
1480)
1481)
1482)
1483)
1484)
1485)
1486)
1487)
1488)
1489)
1490)
1491)
1492)
1493)
1494)
1495)
1496)
1497)
1498)
1499)
1500)
1501)
1502)
1503)
1504)
1505)
1506)
15

1 answered the complaint.

2 **2. Statement of Facts.**

3 On October 1, 2021, Plaintiffs submitted two FOIA requests (“requests”) to Defendant United
 4 States Environmental Protection Agency (“EPA” or “the Agency”) seeking records relating to
 5 companies that participate in EPA’s Natural Gas STAR Program. The Natural Gas STAR Program
 6 provides a framework for companies with oil and gas operations to implement methane reducing
 7 technologies and practices and document their voluntary emission reduction activities.

8 Plaintiffs contend that, as stated in the Complaint, companies that submit information to EPA
 9 through the voluntary Natural Gas STAR Program sign an agreement called the “Natural Gas STAR
 10 Program Partnership Agreement” that requires Participants to consent to publication of the material and
 11 acknowledge that no information submitted is confidential. *See* Complaint, Dkt. No. 1 at 4 (citing *Join*
 12 *the Natural Gas STAR Program*, EPA, <https://www.epa.gov/natural-gas-star-program/join-natural-gas-star-program>). The agency asked for an extension to answer both requests and subsequently responded
 14 that the requests did not reasonably describe the sought after records. *See id.* at 10.

15 After Plaintiffs clarified the requests, on November 15, 2021, EPA communicated to Plaintiffs
 16 that the Agency needed 90 additional days to process the requests, because some of the requested
 17 information was potentially confidential business information (“CBI”) that the companies had provided
 18 EPA voluntarily. Therefore, EPA needed to go through the EPA CBI substantiation and determination
 19 process with the companies, as required by EPA regulations before making a production determination.
 20 40 C.F.R. § 2.204; *see also* 40 C.F.R. §§ 2.201-2.301. Specifically, EPA needed to determine whether
 21 the information was entitled to confidential protection under the regulations by examining the business
 22 information under FOIA Exemption 4, 5 U.S.C. § 552(b)(4), which protects from disclosure to the
 23 public “trade secrets and commercial or financial information obtained from a person [that is] is
 24 privileged or confidential.” EPA communicated to Plaintiffs an estimated final date of completion of
 25 April 1, 2022, in order to complete the CBI substantiation process with the companies. *Id.* And on
 26 November 29, 2021 EPA made its first interim production to plaintiffs.

27 On December 15, 2021, Plaintiffs filed their complaint alleging that EPA unlawfully withheld
 28 the requested documents. Five months later, in May 2022, EPA completed production of the requested

1 records in full, and without any redactions. On June 7, 2022, pursuant to the parties' stipulation the
 2 Court dismissed with prejudice all the FOIA issues and claims in this action, except for Plaintiffs' claim
 3 for attorney's fees and costs. ECF No. 28. The parties are negotiating Plaintiffs' fees and costs demand.

4 **3. Legal Issues.**

5 The only issue to be decided is Plaintiffs' demand for attorneys' fees and costs. The parties
 6 disagree on whether Plaintiffs are eligible for, and entitled to, attorneys' fees and costs.

7 **Defendant's position:**

8 EPA asserts that Plaintiffs are not eligible or entitled for attorneys' fees because, among other
 9 things, Plaintiffs' suit did not cause EPA's to produce the records, nor cause EPA to release more
 10 quickly than EPA anticipated. As stated above, EPA had been releasing documents in November 2021,
 11 before Plaintiffs filed their complaint in December 2021, had advised Plaintiffs that more records were
 12 forthcoming, continued producing after the complaint was filed, had completed 99% of the production
 13 by April 2022, the anticipated completion deadline, and fully completed producing in May 2022.

14 Therefore, Plaintiffs cannot show eligibility for attorneys' fees under § 552(a)(4)(E)(ii)(II) as
 15 they cannot present "convincing evidence" of "a casual nexus between the litigation and the voluntary
 16 disclosure" of the records necessary to meet the three factors set out in *Church of Scientology v. United*
17 States Postal Serv., 700 F.2d 486, 490 (9th Cir. 1983); *First Amendment Coalition v. U.S. Department of*
18 Justice, 878 F.3d 1119, 1128-29 (9th Cir. 2017). As to the first factor, "when the documents were
 19 released," EPA began releasing in November 2021, prior to December 2021 when Plaintiffs filed the
 20 lawsuit, and consistent with the estimated date of completion, by April 2021, 99% of the production had
 21 been completed. At no during that period did EPA resist producing to Plaintiffs. In contrast, in *First*
22 Amendment, production was not made until after years of protracted litigation, and during which
 23 plaintiffs were "met with abject resistance throughout the entire litigation." *Id.* As to the second factor,
 24 causation, "what triggered the releases," EPA began releasing a month prior Plaintiffs filed their
 25 complaint, continued making ongoing releases without any resistance, and fully completed the
 26 production in May 2022, consistent with the pre-litigation completion estimate communicated to
 27 plaintiff pre-filing of the complaint.

28 In addition, Plaintiffs are not entitled to attorney's fees because EPA produced all responsive

1 documents in their entirety and EPA’s production timeline was reasonable – i.e., completing production
 2 only six months after receiving the FOIA requests – in order to comply with EPA’s CBI regulations
 3 regarding the hundreds of companies encompassed by the FOIA requests. In *First Amendment*
 4 production was delayed by years of “protracted litigation”; plainly this was not the case here. *See also*
 5 *Rich v. USCIS*, No C20-0813JLR, 2020 WL 7490 373 at *3 (W.D. Wash. December 21, 2020) (denying
 6 motion for attorney fees as “the mere fact information sought was not released until after the lawsuit
 7 was instituted is insufficient to establish that a complainant has ‘substantially prevailed’” (quoting
 8 *Church of Scientology*, 700 F.2d at 491-92).

9 **Plaintiffs’ position:**

10 Plaintiffs assert that they are statutorily eligible for attorneys’ fees as they substantially
 11 prevailed, where the agency had been withholding records since October 2021. Plaintiffs posit that the
 12 agency’s delay was especially egregious where the records were plainly not confidential business
 13 information. Plaintiffs further contend that even though the agency ultimately produced the records, the
 14 EPA would likely not have disclosed them, and certainly not within a timely manner had Plaintiffs not
 15 filed the litigation. Last, Plaintiffs assert that even if the agency produced the requested records
 16 regardless of Plaintiffs’ litigation, this Circuit does not require a causal nexus in order for Plaintiffs to
 17 obtain FOIA attorneys’ fees. See *First Amend. Coal. v. United States Dep’t of Just.*, 878 F.3d 1119,
 18 1130 (9th Cir. 2017) (“the text of the [FOIA] fees provision, 5 U.S.C. § 552(a)(4)(E), plainly does not
 19 require a causal nexus between the litigation and the agency’s disclosure”) (Berzon, J., concurring in the
 20 judgment) (emphasis added). Indeed, absent from Congress’s definition of a ‘substantially prevailing’
 21 complainant is the discussion of a ‘causal nexus’ between the litigation and agency disclosure.

22 EPA and Plaintiffs disagree as to the reading of *First Amendment Coalition*, 878 F.3d at 1130,
 23 whether a causal nexus is required in this jurisdiction, and whether EPA’s temporary withholding during
 24 the processing of the request was reasonable.

25 **4. Motions.**

26 There are no prior or pending motions. If the parties are unable to reach resolution on attorneys’
 27 fees, they will file motions.

28 **5. Amendment of Pleadings.**

1 At this time, the parties do not anticipate that the pleadings will be amended.

2 **6. Evidence Preservation.**

3 The parties certify that they have reviewed the Guidelines Relating to the Discovery of
4 Electronically Stored Information (“ESI Guidelines”). The parties acknowledge their duty to preserve
5 relevant materials in accordance with applicable rules and case law.

6 **7. Disclosures.**

7 Subject to the Court’s concurrence, the parties agree and stipulate that initial disclosures pursuant
8 to Federal Rule of Civil Procedure 26(a)(1)(A) are not necessary, as this is a FOIA action for which
9 there is no need to exchange such disclosures.

10 **8. Discovery.**

11 The parties do not anticipate the need for discovery.

12 **9. Class Actions.**

13 This case is not a class action.

14 **10. Related Cases.**

15 None.

16 **11. Relief.**

17 Plaintiffs seek payment of attorneys’ fees, which the parties are in the process of negotiating in
18 good faith. As discussed above, the parties disagree on whether Plaintiffs are eligible for or entitled to
19 attorneys’ fees.

20 **12. Settlement and ADR.**

21 The parties respectfully request to be excused from the multi-option ADR process to which they
22 have been assigned. The parties have been meeting and conferring and intend to continue doing so in
23 order to resolve the fees and costs issue on their own, and do not believe that ADR is necessary or
24 appropriate at this time. If the parties are unable to resolve that issue on their own the parties may
25 engage in motion practice.

26 **13. Consent to Magistrate Judge for all Purposes.**

27 Plaintiff declined Magistrate Judge jurisdiction.

1 **14. Other References.**

2 This case is not suitable for reference to binding arbitration, a special master, or the Judicial
3 Panel on Multidistrict litigation.

4 **15. Narrowing of Issues.**

5 As stated above, production on the FOIA substantive requests has been completed.

6 **16. Expedited Trial Procedure.**

7 The parties do not believe that this case is appropriate for an expedited trial.

8 **17. Scheduling.**

9 There are no scheduling issues at this time. If the parties are unable come to a resolution on the
10 attorneys' fees issue, they anticipate engaging in motion practice.

11 **18. Trial.**

12 The parties do not anticipate the need for a trial.

13 **19. Disclosure of Non-party Interested Entities or Persons.**

14 Plaintiff filed a Certification of Interested Entities or Persons as required by Local Rule 3-16
15 stating that, aside from the named parties, there is no interest to report. *See* Dkt. 3. This requirement
16 does not apply to EPA as Local Rule 3-16 does not apply to governmental entities, such as the United
17 States or their agencies.

18 **20. Professional Conduct.**

19 The parties' counsel have reviewed the Guidelines for Professional Conduct for the Northern
20 District of California.

21 **21. Other**

22 N/A.

23 //

24 //

25 //

26 //

27 //

28 //

1 Respectfully submitted,

2 STEPHANIE M. HINDS
3 United States Attorney

4 Dated: August 31, 2022

5 By: _____/s/
6 GIOCONDA R. MOLINARI
7 Assistant United States Attorney

8 The Center for Investigative Reporting

9 Dated: August 31, 2022

10 By: _____/s/
11 D. VICTORIA BARANETSKY
12 Attorney for Plaintiffs

13 In compliance with Civil Local Rule 5-1(i), the filer of this document attests that all signatories listed
14 have concurred in the filing of this document.